

## **Предупреждение**

### **о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Томской области (далее – Управление, Томское УФАС России) в связи с осуществлением функций и полномочий по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, руководствуясь статьями 22, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в ходе рассмотрения поступивших в антимонопольный орган заявлений юридических лиц по вопросу включения в договор энергоснабжения условия о компенсации условно-постоянных затрат на выработку тепловой энергии, установлено следующее.

В Управление поступили обращения ООО «М» (ИНН) и ООО «Н» (ИНН) с жалобой на действия АО «Т» (ИНН). Заявители Указывают, что между ними и АО «Т» были заключены договоры энергоснабжения от 01..2 г. № и № соответственно. Вопреки воле заявителей в договоры был включен пункт 3.1.16 следующего содержания:

«В случае отключения АБОНЕНТОМ без согласования с ЭСО систем теплоснабжения в отопительном периоде и (или) горячего водоснабжения в межотопительном периоде, а также при снижении потребления АБОНЕНТОМ договорной величины количества тепловой энергии путем отключения (не включения) АБОНЕНТОМ систем теплоснабжения по видам теплоснабжения (отопление, вентиляция, горячее водоснабжение), АБОНЕНТ возмещает ЭСО расходы, связанные с производством и подачей тепловой энергии в объеме, рассчитанном по нагрузкам согласно Приложению № 1. Величина возмещения определяется исходя из размера условно-постоянных затрат ЭСО в себестоимости производства и передаче тепловой энергии и равна руб/Гкал (без НДС), умноженной на количество тепловой энергии, рассчитанное исходя из договорной отключенной (не включенной) нагрузки с учетом фактической среднемесячной температуры наружного воздуха.

Положение данного пункта не применяется в случаях снижения потребления тепловой энергии, вызванного внедрением мероприятий по энергосбережению, с предоставлением в ЭСО расчетов, выполненных лицензированной организацией, а также в результате аварий, стихийных бедствий и др. форс-мажорных обстоятельств. Изменение ставки условно-постоянных расходов на тепловую

энергию не требует дополнительного согласования с АБОНЕНТОМ.»

По мнению заявителей указанный пункт фактически нарушает положения Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от от 08.08.2012 г. № 808 (далее — Правила № 808), а именно положения п. 135 названных Правил, в котором указано, что потребители, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловую энергию (мощность), теплоноситель по договору теплоснабжения и не осуществившие отсоединение принадлежащих им теплопотребляющих установок от тепловой сети в целях сохранения возможности возобновления потребления тепловой энергии при возникновении такой необходимости, заключают с теплоснабжающими организациями договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и оплачивают указанные услуги по регулируемым тарифам или по ценам, определяемым соглашением сторон договора, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, АО «Т» включив указанные положения в договоры энергоснабжения фактически обошло обязательную процедуру по заключению договора на поддержание резервной тепловой мощности. Кроме того, необходимо отметить, что в соответствии с п. 6.2 Договоров абонентом оплата по договорам производится в соответствии с утвержденными и введенными в действие в установленном порядке тарифам.

С учетом изложенного, включение указанного условия, а также установление порядка расчетов исходя из условно-постоянных затрат является неправомерным.

Правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также полномочия органов государственной власти, органов местного самоуправления по регулированию и контролю в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций регулируются в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

В соответствии со ст. 7 Закона о теплоснабжении цены (тарифы) в сфере теплоснабжения подлежат государственному регулированию.

Постановление Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения», разработанное в соответствии с Федеральным законом «О 2022-1547 теплоснабжении», определяет основные принципы и методы определения цен (тарифов) на тепловую энергию (мощность) и теплоноситель, цен (тарифов) на услуги по передаче тепловой энергии и теплоносителя, платы за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности при отсутствии потребления тепловой энергии и платы за подключение к системе теплоснабжения (далее - цены (тарифы)).

Регулирование цен (тарифов) в сфере теплоснабжения осуществляется органами регулирования в соответствии с принципами регулирования, предусмотренными Законом о теплоснабжении, Основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 (далее – Основы ценообразования № 1075, Основы), Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 (далее – Правила № 1075) и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения.

Из системного толкования п. 10 и 22 Основ при установлении цен (тарифов) по регулируемым видам деятельности в сфере теплоснабжения, учитываются необходимая валовая выручка организации, то есть экономически обоснованный объем финансовых средств, необходимый в течение периода регулирования регулируемой организации для осуществления регулируемого вида деятельности и обеспечения достижения плановых значений установленных показателей, а также расчетного объема полезного отпуска соответствующего вида продукции (услуг) на расчетный период регулирования, то есть количество тепловой энергии и (или) теплоносителя, отпущенное от источника теплоснабжения и (или) тепловой сети, определяемое в соответствии с законодательством Российской Федерации о теплоснабжении.

Необходимая валовая выручка регулируемой организации должна возмещать ей экономически обоснованные расходы и обеспечивать экономически обоснованную прибыль по каждому регулируемому виду деятельности.

Регулируемые организации, согласно п. 21 Правил № 808, имеют

право на получение компенсации потерь за счет экономически обоснованной цены (тарифа), которая уплачивается потребителями тепловой энергии.

Таким образом, в случае непотребления абонентом договорного объема тепловой энергии ввиду неизбежных потерь тепловой энергии, такой объем компенсируется платой за потребленную энергию по установленному тарифу, включающему в себя потери тепловой энергии.

Организация непосредственного самого процесса теплоснабжения определена указанными выше Правилами № 808.

Договор энергоснабжения относится к публичным договорам, поэтому должен соответствовать обязательным требованиям, установленным законодательством, в частности Правилам № 808.

В соответствии с пунктом 21 указанных Правил договор теплоснабжения содержит, в том числе следующие существенные условия:

договорный объем тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставляемый теплоснабжающей организацией и приобретаемый потребителем;

ответственность сторон за нарушение режима потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя, в том числе ответственность за нарушение условий о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя, конденсата.

Пунктом 92 Правил № 808 установлено, что в случае нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, теплоснабжающая организация вправе ввести ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя.

Пунктом 77 Правил № 808 установлено, что порядок ограничения и прекращения подачи тепловой энергии определяется договором теплоснабжения с учетом положений Правил.

В соответствии с пунктом 93 названных Правил до введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителю

теплоснабжающая организация предупреждает в письменной форме потребителя о возможности введения указанного ограничения в случае не устранения нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения. При не устранении нарушений в установленный срок теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено договором теплоснабжения, и должна известить об этом потребителя не менее чем за сутки до введения указанного ограничения.

Ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя вводится в установленный предупредением срок путем сокращения подаваемого объема теплоносителя и (или) снижения его температуры.

В соответствии с пунктом 94 Правил № 808 если по истечении 5 дней со дня введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителем не устранены нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, теплоснабжающая организация прекращает подачу тепловой энергии и теплоносителя, письменно уведомив потребителя не менее чем за 1 сутки о дате и времени полного прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя.

Возобновление подачи тепловой энергии, теплоносителя осуществляется после устранения нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения.

Возобновление режима потребления после введения полного ограничения режима потребления осуществляется за счет потребителя на основании расчета затрат теплоснабжающей организацией, но не может рассматриваться как новое подключение

и не требует заключения нового договора о подключении к системе теплоснабжения (пункт 82 Правил № 808).

Таким образом, законодательством урегулирован вопрос о нарушении потребителем тепловой энергии существенных условий договора теплоснабжения и соответствующих последствий такого нарушения.

Согласно п. 135 Правил № 808 предусмотрено, что потребители, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловую энергию (мощность), теплоноситель по договору теплоснабжения и не осуществившие отсоединение принадлежащих им теплопотребляющих установок от тепловой сети в целях сохранения возможности возобновления потребления тепловой энергии при возникновении такой необходимости, заключают с теплоснабжающими организациями договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и оплачивают указанные услуги по регулируемым тарифам или по ценам, определяемым соглашением сторон договора, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

При этом п. 138 указанных Правил предусматривает, что потребитель тепловой энергии обязан в течение 30 дней со дня получения уведомления о необходимости заключения договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности подписать представленный проект договора или направить теплоснабжающей организации протокол разногласий.

Разногласия по договору должны быть урегулированы сторонами в течение 60 дней с даты получения потребителем проекта договора.

В случае если в указанный срок договор не будет подписан потребителем, он обязан осуществить отсоединение принадлежащих ему теплопотребляющих установок от системы теплоснабжения в течение 30 рабочих дней.

Если в указанный срок потребитель не обеспечит самостоятельное отсоединение своих теплопотребляющих установок от системы теплоснабжения, теплоснабжающая организация вправе самостоятельно или совместно с теплосетевой организацией осуществить указанное отсоединение с отнесением соответствующих расходов на потребителя тепловой энергии.

Таким образом, указанные положения действующего

законодательства предусматривают право теплоснабжающей организации на компенсацию расходов в связи с тем, что потребитель не использовал всю поставленную мощность, предусмотренную условиями договора.

Относительно применения указанных выше норм законодательства, а также правомерности включения в договор энергоснабжения условия о возмещении условно-постоянных затрат ООО «М» обращалось за разъяснениями в Федеральную антимонопольную службу (ФАС России). В ответе на обращение от № АГ/53464/16 ФАС России указывает, что включение в договор подобного условия указывает на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

22.06.2022 г. АО «Т» направило в адрес ООО «У» сведения о начислении штрафных санкций на объекты ООО «М», ООО «Н» и ООО «Р».

Начисление в соответствии с п. 3.1.16 Договоров было произведено исходя из условно-постоянных затрат, рассчитанных как  $УПЗ = Q * \text{ставка условно-постоянных расходов}$ , где  $Q$  – количество тепловой энергии, рассчитанное исходя из договорной отключенной (не включенной) нагрузки с учетом фактической среднемесячной температуры наружного воздуха, Гкал.

Сумма начислений составила: для ООО «М» - руб.; для ООО «Н» - 1 руб.

Также, в Договорах содержится п. 6.5, в котором указано следующее:

«При превышении температуры обратной сетевой воды более чем на 5% против расчетного графика расчет принятой тепловой энергии производится по температурному перепаду, предусмотренному графиком, рассчитанным ЭСО, с момента указанного нарушения, зафиксированного показаниями приборов учета тепловой энергии или акта представителя ЭСО до момента полного устранения нарушения с составлением повторного акта представителем ЭСО. При этом количество недоиспользованного тепла за этот период определяется на основании параметров теплоносителя, указанных в первоначальном акте, оплачивается АБОНЕНТОМ по платежным документам ЭСО и учитывается при расчете по итогам месяца.»

Система трубопроводов горячей и охлажденной воды образует тепловую сеть; вода, циркулирующая по теплосети, называется сетевой водой; насосы, поддерживающие давление в теплосети,

называются сетевыми насосами, пароводяные теплообменники подогрева сетевой воды—сетевыми подогревателями. Трубопроводы, по которым нагретая сетевая вода поступает к потребителю, называются подающими, а вода в подающих трубопроводах - прямой сетевой водой. Трубопроводы, возвращающие охлажденную воду на ТЭЦ, называются обратными, а вода соответственно—обратной сетевой водой.

Таким образом, сетевая вода является теплоносителем, отдающим тепло абоненту, а после возвращающейся на объекты генерации. В случае, если температура обратной сетевой воды превышает установленные параметры, можно сделать вывод о том, что абонентом тепловая энергия потреблена не в полном объеме.

На основании указанного пункта Договоров АО «Т» выставило к оплате: для ООО «М» - руб.; для ООО «Н» - руб. Вместе с тем, договоры, которые были заключены АО «Т» с ООО «М» и ООО «Н» предусматривают компенсацию указанных потерь от непотребления абонентами договорного объема тепловой энергии.

При этом, компенсация происходит дважды, так как п. 3.1.16 Договора предусмотрена компенсация снижения договорной величины потребления, что фактически должно быть предусмотрено отдельным договором с абонентами, расчеты по которому производятся в соответствии с установленным тарифом, а также п. 6.5 Договоров, предусматривающего компенсацию при превышении температуры обратной сетевой воды, которое происходит аналогично в следствие непотребления договорной величины тепловой энергии.

Пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции содержит запрет на совершение занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом действий, выраженных в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при

условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В соответствии с Приказом Министерства энергетики РФ от г. № 17 АО «Т» присвоен статус единой теплоснабжающей организации в границах сетей теплоснабжения муниципального образования г. согласно схемы теплоснабжения, утвержденной Приказом Министерства энергетики РФ от г. № 529.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В силу ст. 5 Закона о защите конкуренции, положение субъекта естественной монополии на соответствующем товарном рынке признается доминирующим. Таким образом, в сфере теплоснабжения в территориальных границах муниципального образования «город Томск» положение АО «ТомскРТС» является доминирующим, следовательно, на него распространяются запреты и ограничения, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции, и указанный выше п. 3 ч. 1 ст. 10 названного закона в частности.

Исходя из системного толкования норм антимонопольного законодательства под навязыванием следует понимать действия (бездействие) доминанта по принуждению контрагента к принятию условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Под "навязыванием невыгодных контрагенту условий договора" необходимо понимать не только направление занимающей доминирующее положение организацией договора (дополнения к договору) с невыгодными для контрагента условиями, но и действия доминанта, связанные с понуждением контрагента к заключению договора на невыгодных для заявителя условиях.

Вместе с тем, указанные условия предусматривают компенсацию непотребленной тепловой энергии дважды, за счет пунктов 3.1.6 и 6.5 Договоров.

Таким образом, включение указанных условий не может быть расценено как разумный и обоснованный экономический интерес АО «Т». Со стороны заявителей указанные условия договора также не могут быть расценены как выгодные, однако, в силу особенности теплоснабжения (сфера деятельности субъекта естественной

монополии) альтернатив для заключения договора у них не имеется. Указанные доводы соотносятся с положениями п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021г. № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства».

На основании указанных условий АО «Т» выставило заявителям счета к оплате, что напрямую затрагивает их интересы в сфере предпринимательской деятельности.

Расходы теплоснабжающей организации, связанных с производством тепловой энергии, компенсируются непосредственно тарифом в сфере теплоснабжения, а также, в отдельных случаях, предусматривает возможность заключения отдельного договора, по которому производство тепловой энергии, не покрываемое заложенными в состав тарифа потерями, будет компенсироваться отдельно.

Исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Следует отметить, что злоупотребление доминирующим положением заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права другого хозяйствующего субъекта и (или) интересы других лиц.

Исходя из норм статьи 10 Гражданского кодекса РФ, установлены пределы осуществления гражданских прав - не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, в действиях АО «Т» содержатся признаки нарушения запрета, установленного п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции путем включения в договоры энергоснабжения, заключенных с ООО «М» и ООО «Н», условий о компенсации превышения температуры

обратной сетевой воды, а также компенсации условно постоянных затрат за непотребленную тепловую энергию (то есть совершены действия, ущемляющие права субъектов в сфере предпринимательской деятельности, которые повлекли или могут повлечь негативные последствия), которые в свою очередь подлежат компенсации в рамках отдельного договора с абонентом по установленному уполномоченным органом тарифу, либо компенсируются уже в составе тарифа в качестве потерь теплоснабжающей организации. В соответствии с частями 1 и 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 данного закона в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях АО «Т» признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Томское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Предприятие о необходимости прекращения указанных действий в течение 30 рабочих дней с момента получения настоящего предупреждения, для чего:

- 1) Произвести перерасчет платы за превышение температуры обратной сетевой воды, а также за условно-постоянные затраты в связи с непотреблением договорных объемов тепловой энергии по договорам № от г., № от г., № от г., № от г., № от г.
- 2) Привести указанные в п. 1 настоящего Предупреждения Договоры

энергоснабжения в соответствии с требованиями Закона о теплоснабжении, Правилами № 808, а также иными действующими нормативно-правовыми актами в сфере теплоснабжения.

3) Принять меры к устранению причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения, путем усиления контроля за соблюдением Закона о теплоснабжении и Правил № 808, а также Закона о защите конкуренции.

О выполнении данного предупреждения сообщить в Томское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

В.А. Алиев